ประเด็นเกี่ยวกับข้อหาของร้อยเอกธรรมนัส พรหมเผ่า

ตามคำพิพากษาศาลอุทธรณ์ของรัฐนิวเซาท์เวลส์ เลขที่ 60449/94 และ 60434/94 ปรากฏข้อเท็จจริงว่า ร้อยเอกธรรมนัส พรหมเผ่า (ในขณะนั้นมีชื่อว่ามนัส โบพรหม) ได้รับสารภาพว่าได้เจตนาเข้าเกี่ยวข้องกับการนำเข้าเฮโรอีน หรือในภาษาอังกฤษ “being knowingly concerned in the importation of heroin” ตามภาพที่ 1 ซึ่งเป็นข้อหาเกี่ยวกับการนำเข้าเฮโรอีน ไม่ใช่การกระทำผิดในข้อหาปกปิดการกระทำความผิดที่มีข้อกล่าวหาร้ายแรง (Concealing serious indictable offence) ตามมาตรา 316 ของ Crimes Act 1900 อย่างที่กล่าวอ้างตามภาพที่ 2 แต่อย่างใด

IN THE COURT OF

CRIMINAL APPEAL

60449/94
60434/94

GLEESON CJ
MEAGHER JA
SIMPSON J

Friday 10 March 1995

REGINA v Manat BOPHLOM
REGINA v Sorasat TIEMTAD

SENTENCING - ALLEGED DISPARITY

The applicants, two Thai Nationals, pleaded guilty to being knowingly concerned in the importation of heroin. They were each sentenced to imprisonment for six years involving a minimum term of four years and a non parole period of two years. They had given assistance to the authorities and the sentencing judge indicated that, for such assistance, he would have imposed a head sentence of eight years.

ภาพที่ 1: ข้อความที่แสดงว่า มนัส โบพรหม ยอมรับสารภาพว่ามีเจตนาเข้าเกี่ยวข้องกับการนำเข้าเฮโรอีน

ที่มา: คำพิพากษาศาลอุทธรณ์ของรัฐนิวเซาท์เวลส์ เลขที่ 60449/94 และ 60434/94

ผลการสอบสวนเจ้าหน้าที่เชื่อว่ากระผมไม่น่าจะมีส่วนเกี่ยวข้องกับการขนย้ายหรือครอบครองเฮโรอีนจำนวนดังกล่าวเพื่อจำหน่ายเพราะกระผมเพิ่งเดินทางมาถึงและกระเป๋าที่ค้นพบยาเสพติดก็มิได้เป็นกระเป๋าที่กระผมนำติดตัวมาจึงมิได้ดำเนินคดีกับกระผมในข้อหาครอบครองเพื่อจำหน่ายยาเสพติดตาม Crimes Act 1914 ซึ่งเป็นกฎหมายที่ใช้บังคับกับทุกรัฐในประเทศออสเตรเลีย แต่เจ้าหน้าที่เชื่อว่ากระผมน่าจะรู้ว่านายศรศาสตร์เป็นผู้กระทำความผิดแต่กระผมมิได้แจ้งให้เจ้าหน้าที่ที่เกี่ยวข้องทราบตามกฎหมายจึงดำเนินคดีกับกระผมในข้อหาปกปิดการกระทำความผิดที่มีข้อกล่าวหาร้ายแรง (Concealing serious indictable offence) ตามมาตรา ๓๑๖ ของ Crimes Act 1900 ซึ่งตามกฎหมายของประเทศออสเตรเลียถือว่าบุคคลใดก็ตามหากรู้หรือเพียงเชื่อว่ามีการกระทำความผิดอย่างร้ายแรงเกิดขึ้นแต่ไม่แจ้งให้เจ้าหน้าที่ตำรวจของนิวเซ้าท์เวลหรือเจ้าหน้าที่ที่มีอำนาจทราบจะถือว่าเป็นผู้กระทำความผิดฐานปกปิดการกระทำความผิดต้องรับโทษจำคุกตั้งแต่ ๒ ถึง ๗ ปี แล้วแต่ความหนักเบาของความผิดที่เจ้าหน้าที่เห็นว่าถูกปกปิดนั้น ปรากฏตามสิ่งที่ส่งมาด้วยลำดับที่ (๓)

ภาพที่ 2: คำชี้แจงของร้อยเอกธรรมนัสฯ ว่าเจ้าหน้าที่ดำเนินคดีกับตนในข้อหาปกปิดการกระทำความผิดที่มีข้อกล่าวหาร้ายแรง (Concealing serious indictable offence)
ที่มา: หนังสือขอชี้แจงข้อเท็จจริงเป็นลายลักษณ์อักษร ของร้อยเอก ธรรมนัส พรหมเผ่า ลงวันที่ 12 ธ.ค.2562

ร้อยเอกธรรมนัสฯ ยังได้อ้างอีกว่า ผู้กระทำความผิดฐานปกปิดการกระทำความผิดต้องรับโทษจำคุกตั้งแต่ 2 ถึง 7 ปี ตามภาพที่ 2 ข้างต้น แต่จากคำพิพากษาศาลอุทธรณ์ของรัฐนิวเซาท์เวลส์ เลขที่ 60449/94 และ 60434/94 ตามภาพที่ 1 ปรากฏข้อเท็จจริงว่านายมนัส โบพรหม และ นายศรศาสตร์ เทียมทัศน์ ถูกพิพากษาลงโทษจำคุกเป็นระยะเวลา 6 ปี โดยกำหนดโทษเป็นระยะเวลาขั้นต่ำ 4 ปีและระยะเวลาห้ามปล่อยตัวอีก 2 ปี <u>ทั้งนี้ทั้งสองได้ให้ความช่วยเหลือแก่ทางการ ผู้พิพากษาจึงได้พิจารณาลดโทษจากโทษจำคุกรวม 8 ปี</u> หรือในภาษาอังกฤษ “They were each sentenced to imprisonment for six years involving a minimum term of four years and a non parole period of two years. <u>They had given assistance to the authorities and the sentencing judge indicated that, for such assistance, he would have imposed a head sentence of eight years</u>”

นอกจากนี้จากการตรวจสอบกฎหมาย Crimes Act 1900 พบว่าเป็นกฎหมายของรัฐนิวเซาท์เวลส์ ไม่ใช่กฎหมายระดับประเทศ (กฎหมายระดับสหพันธรัฐ: Federal) ซึ่งมีการแก้ไข ปรับปรุงมาอย่างต่อเนื่อง

ในช่วงที่ร้อยเอกธรรมนัสฯ ถูกจับกุม (16 เมษายน 1993) และในช่วงที่ศาลแขวงตัดสินจำคุก (31 มีนาคม 1994) มาตรา 316 ตามกฎหมาย Crimes Act 1900 มีข้อความเดียวกัน และไม่มีความแตกต่างแต่อย่างใด โดยมีโทษจำคุกสูงสุดที่ 5 ปี ตามวงเล็บสอง (รายละเอียดตามภาพที่ 3 และ 4 ด้านล่าง) ซึ่งไม่เป็นไปตามที่ร้อยเอกธรรมนัสฯ กล่าวอ้างว่ากฎหมายดังกล่าวมีโทษ 2-7 ปี และไม่สอดคล้องกับโทษจำคุกตามคำพิพากษาศาลแขวงรัฐ

นิวเซาท์เวลส์เลขที่ 60449/94 และ 60434/94 ที่ได้พิพากษาลงโทษจำคุกร้อยเอกธรรมนัสฯ จำนวน 6 ปี โดยกำหนดโทษเป็นระยะเวลาขั้นต่ำ 4 ปีและระยะเวลาห้ามปล่อยตัวอีก 2 ปี ทั้งนี้ทั้งสองได้ให้ความช่วยเหลือแก่ทางการ ผู้พิพากษาจึงได้พิจารณาลดโทษจากโทษจำคุกรวม 8 ปี จึงสามารถสรุปได้ว่าร้อยเอกธรรมนัสฯ ไม่ได้รับโทษตาม Crimes Act. 1900 มาตรา 316 ตามที่อ้างแต่อย่างใด

คำแปล (ไม่เป็นทางการ) มาตรา 316 ตามกฎหมาย Crimes Act 1900 ช่วงปี ค.ศ.1993-1994

พรบ.อาญา 1900 (Crimes Act 1900)

มาตรา 316 ปกปิดข้อหาที่มีความรุนแรง

(1) หากบุคคลใดได้กระทำความผิดรุนแรง และอีกบุคคลหนึ่งซึ่งรู้ หรือเชื่อว่ามีการกระทำผิดเกิดขึ้น และเขาหรือเธอมีข้อมูลซึ่งอาจจะเป็นหลักฐานที่นำไปสู่การจับกุมผู้กระทำความผิด หรือดำเนินคดี หรือลงโทษผู้กระทำความผิด ไม่แจ้งข้อมูลดังกล่าวกับเจ้าหน้าที่ตำรวจ หรือเจ้าพนักงานอื่นๆ ที่มีอำนาจหน้าที่รับผิดชอบ โดยปราศจากเหตุผลอันสมควร บุคคลดังกล่าว (ผู้ซึ่งรู้) ต้องระวางโทษจำคุก 2 ปี

(2) บุคคลใด เรียกรับ ยอมรับ หรือตกลงที่จะรับประโยชน์อันใดสำหรับตัวเขาเอง หรือตัวเธอเอง หรือสำหรับบุคคลอื่นใด เพื่อที่จะพิจารณากระทำการอันใดที่จะเป็นการกระทำผิดตามวงเล็บหนึ่ง ต้องระวางโทษจำคุก 5 ปี

(3) การกระทำใดๆ ไม่ถือว่ากระทำผิดตามวงเล็บสอง หากกระทำไปเพียงเพื่อ เรียกรับ ยอมรับ หรือตกลงที่จะรับการเยียวยาให้ดีขึ้นจากการสูญเสีย หรือการบาดเจ็บ อันมีเหตุมาจากการกระทำความผิด หรือการรับค่าชดเชยที่สมควร จากการสูญเสีย หรือการบาดเจ็บนั้น

เวอร์ชัน 29 ม.ค.1993 ถึง 14 มิ.ย. 1993

Crimes Act 1900 No 40

Historical version for 29 January 1993 to 14 June 1993 (accessed 21 February 2020 at 01:23) Current version

Part 7 > Chapter 2 > Section 316

316 Concealing serious offence

(1) If a person has committed a serious offence and another person who knows or believes that the offence has been committed and that he or she has information which might be of material assistance in securing the apprehension of the offender or the prosecution or conviction of the offender for it fails without reasonable excuse to bring that information to the attention of a member of the Police Force or other appropriate authority, that other person is liable to imprisonment for 2 years.

(2) A person who solicits, accepts or agrees to accept any benefit for himself or herself or any other person in consideration for doing anything that would be an offence under subsection (1) is liable to imprisonment for 5 years.

(3) It is not an offence against subsection (2) merely to solicit, accept or agree to accept the making good of loss or injury caused by an offence or the making of reasonable compensation for that loss or injury.

ภาพที่ 3: มาตรา 316 ตาม Crimes Act 1900 ในช่วงที่มีผลบังคับใช้ระหว่าง 29 ม.ค. 1993 ถึง 14 มิ.ย. 1993 (ระหว่างถูกจับกุม 16 เมษายน 1993)

ที่มา: NSW Parliamentary Counsel's Office (สำนักงานที่ปรึกษารัฐสภานิวเซาท์เวลส์) จาก https://www.legislation.nsw.gov.au/#/view/act/1900/40/historical1993-01-29/chap7/part2/sec316

เวอร์ชัน 1 ก.พ.1994 ถึง 15 พ.ค. 1994

Crimes Act 1900 No 40

Historical version for 1 February 1994 to 15 May 1994 (accessed 21 February 2020 at 02:10) Current version

Part 7 > Chapter 2 > Section 316

316 Concealing serious offence

(1) If a person has committed a serious offence and another person who knows or believes that the offence has been committed and that he or she has information which might be of material assistance in securing the apprehension of the offender or the prosecution or conviction of the offender for it fails without reasonable excuse to bring that information to the attention of a member of the Police Force or other appropriate authority, that other person is liable to imprisonment for 2 years.

(2) A person who solicits, accepts or agrees to accept any benefit for himself or herself or any other person in consideration for doing anything that would be an offence under subsection (1) is liable to imprisonment for 5 years.

(3) It is not an offence against subsection (2) merely to solicit, accept or agree to accept the making good of loss or injury caused by an offence or the making of reasonable compensation for that loss or injury.

ภาพที่ 4: มาตรา 316 ตาม Crimes Act 1900 ในช่วงที่มีผลบังคับใช้ระหว่าง 1 ก.พ. 1994 ถึง 15 พ.ค. 1994 (ระหว่างถูกพิพากษา 31 มีนาคม 1994)

ที่มา: NSW Parliamentary Counsel's Office (สำนักงานที่ปรึกษารัฐสภานิวเซาท์เวลส์) จาก https://www.legislation.nsw.gov.au/#/view/act/1900/40/historical1994-02-01/chap7/part2/sec316

ข้อสังเกตเพิ่มเติมกรณีกฎหมาย Crimes Act 1900 ที่ร้อยเอกธรรมนัสฯ อ้างว่าถูกจับกุมด้วยข้อหาปกปิดการกระทำผิดที่มีข้อกล่าวหาร้ายแรง (Concealing serious indictable offence) ตามมาตรา 316 ของกฎหมายดังกล่าว จะเห็นได้ว่า มาตรา 316 ตามกฎหมาย Crimes Act 1990 ฉบับปัจจุบันที่มีผลบังคับใช้ตั้งแต่ 22 พ.ย. 2019 ถึงปัจจุบัน ตามภาพที่ 5 จะใช้คำว่า "Concealing serious indictable offence" ซึ่งเป็นไปตามเอกสารที่ร้อยเอกธรรมนัสฯ ใช้โต้แย้ง จะมีความแตกต่างจากมาตรา 316 ตามภาพ 3 และ 4 ในช่วงปี ค.ศ. 1993 – 1994 ที่ใช้คำว่า "Concealing serious offence" เท่านั้น ซึ่งอาจจะสรุปได้ว่าร้อยเอกธรรมนัสฯ ได้นำเอาฐานความผิดจากกฎหมาย Crimes Act 1990 ฉบับปัจจุบันมาใช้โต้แย้งเหตุการณ์ถูกจับกุมเกี่ยวกับการนำเข้าเฮโรอีนในอดีต

เวอร์ชัน 22 พ.ย. 2019 ถึง ปัจจุบัน

Crimes Act 1900 No 40

Current version for 22 November 2019 to date (accessed 21 February 2020 at 02:44)

Part 7 > Division 2 > Section 316

316 Concealing serious indictable offence

(1) An adult—

(a) who knows or believes that a serious indictable offence has been committed by another person, and

(b) who knows or believes that he or she has information that might be of material assistance in securing the apprehension of the offender or the prosecution or conviction of the offender for that offence, and

(c) who fails without reasonable excuse to bring that information to the attention of a member of the NSW Police Force or other appropriate authority,

is guilty of an offence.

Maximum penalty—Imprisonment for—

(a) 2 years—if the maximum penalty for the serious indictable offence is not more than 10 years imprisonment, or

(b) 3 years—if the maximum penalty for the serious indictable offence is more than 10 years imprisonment but not more than 20 years imprisonment, or

(c) 5 years—if the maximum penalty for the serious indictable offence is more than 20 years imprisonment.

(2) A person who solicits, accepts or agrees to accept any benefit for the person or any other person in consideration for doing anything that would be an offence under subsection (1) is guilty of an offence.

ภาพที่ 5: มาตรา 316 ตาม Crimes Act 1900 ฉบับปัจจุบัน

ที่มา: NSW Parliamentary Counsel's Office (สำนักงานที่ปรึกษารัฐสภานิวเซาท์เวลส์) จาก https://www.legislation.nsw.gov.au/#/view/act/1900/40/part7/div2/sec316

ประเด็นความแตกต่างระหว่างกฎหมายออสเตรเลียและกฎหมายไทย

ร้อยเอกธรรมนัสฯ ได้อ้างว่า "กฎหมาย Crimes Act 1900 ข้อหาปกปิดการกระทำความผิดที่มีข้อกล่าวหาร้ายแรง (Concealing serious indictable offence) มีความแตกต่างจากกฎหมายไทย เพราะตามกฎหมายไทยจะมีความผิดเฉพาะผู้กระทำผิด ได้แก่ กระทำด้วยตนเอง หรือเป็นตัวการกรณีกระทำผิดร่วมกับบุคคลอื่น หรือจ้างวานใช้ให้ผู้อื่นกระทำความผิด หรือเป็นผู้สนับสนุนกรณีช่วยเหลือผู้อื่นกระทำความผิด"

รายละเอียดตามภาพที่ 6 ซึ่งจากข้อเท็จจริงก่อนหน้านี้ข้างต้นจะเห็นได้ว่าร้อยเอกธรรมนัสฯ กระทำผิดตามข้อหามีเจตนาเข้าเกี่ยวข้องกับการนำเข้าเฮโรอีน มิใช่ข้อหาปกปิดการกระทำความผิดที่มีข้อกล่าวหาร้ายแรงแต่อย่างใด <u>จึงสามารถสรุปได้ว่าข้อโต้แย้งเกี่ยวกับความแตกต่างระหว่างกฎหมายออสเตรเลียและกฎหมายไทยจึงไม่ได้ตั้งอยู่บนข้อเท็จจริงตามหลักฐานที่ปรากฏ</u> ทั้งนี้ข้อหาการนำเข้ายาเสพติด (เฮโรอีน) ถือเป็นความผิดตามมาตรา 15 ของพระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ พ.ศ. 2522 ของประเทศไทยซึ่งเป็นกฎหมายที่มีผลใช้บังคับในขณะที่เกิดเหตุการณ์ปี 2536-38 ตามภาพที่ 7

กฎหมายของประเทศออสเตรเลียดังกล่าวมีความแตกต่างจากกฎหมายไทย เพราะตามกฎหมายไทยจะมีความผิดเฉพาะผู้กระทำความผิด ได้แก่ กระทำด้วยตนเอง หรือเป็นตัวการกรณีกระทำความผิดร่วมกับบุคคลอื่น หรือจ้างวานใช้ให้ผู้อื่นกระทำความผิด หรือเป็นผู้สนับสนุนกรณีช่วยเหลือผู้อื่นกระทำความผิด สำหรับกระผมเพิ่งเคยเดินทางไปยังประเทศออสเตรเลียเป็นครั้งแรกจึงไม่มีความรู้เกี่ยวกับกฎหมายดังกล่าวซึ่ง

๓

ถือว่าเพียงรู้หรือเชื่อว่ามีการกระทำความผิดแล้วไม่แจ้งเจ้าหน้าที่ก็เป็นความผิดแล้ว ประกอบกับต้องใช้ภาษาอังกฤษทั้งหมดในการติดต่อและดำเนินคดีซึ่งกระผมไม่มีความเชี่ยวชาญ ท้ายที่สุดเมื่อเดือนมีนาคม

ภาพที่ 6: คำชี้แจงของร้อยเอกธรรมนัสฯ เกี่ยวกับความแตกต่างของกฎหมายระหว่างออสเตรเลียและไทย
ที่มา: หนังสือขอชี้แจงข้อเท็จจริงเป็นลายลักษณ์อักษร ของร้อยเอก ธรรมนัส พรหมเผ่า ลงวันที่ 12 ธ.ค.2562

หมวด ๒
การขออนุญาตและการออกใบอนุญาตเกี่ยวกับยาเสพติดให้โทษ

มาตรา ๑๕ ห้ามมิให้ผู้ใดผลิต จำหน่าย นำเข้า ส่งออก หรือมีไว้ในครอบครองซึ่งยาเสพติดให้โทษในประเภท ๑ เว้นแต่การมีไว้ในครอบครองในกรณีจำเป็นเพื่อประโยชน์ของทางราชการตามที่รัฐมนตรีจะอนุญาตเป็นหนังสือเฉพาะรายหรือเฉพาะกรณีที่เห็นสมควร

การผลิต นำเข้า ส่งออก หรือมีไว้ในครองครองซึ่งยาเสพติดให้โทษในประเภท ๑ คำนวณเป็นสารบริสุทธิ์ได้ตั้งแต่ยี่สิบกรัมขึ้นไปให้ถือว่าผลิต นำเข้า ส่งออก หรือมีไว้ในครอบครองเพื่อจำหน่าย

ภาพที่ 7: มาตรา 15 ของพระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ พ.ศ. 2522 ของประเทศไทย

ประเด็นรายละเอียดการอุทธรณ์

ร้อยเอกธรรมนัสฯ ได้อ้างว่าตนได้อุทธรณ์คำพิพากษาปรากฏว่าศาลอุทธรณ์นิวเซาท์เวลส์ได้มีคำพิพากษาให้ลดโทษเหลือ 4 ปี ตามภาพที่ 8 ซึ่งในข้อเท็จจริง ร้อยเอกธรรมนัสฯ ได้<u>อุทธรณ์เฉพาะโทษ</u>ที่ศาลชั้นต้นได้พิพากษาลงโทษจำคุกเป็นระยะเวลา 6 ปี โดยกำหนดโทษเป็นระยะเวลาขั้นต่ำ 4 ปีและระยะเวลาห้ามปล่อยตัวอีก

2 ปี โดยใช้เหตุผลความไม่เสมอภาคกันระหว่างโทษที่กำหนดไว้แก่คอนสแตนติโน ซึ่งเป็นผู้ร่วมกระทำผิดที่ได้รับโทษจำคุกน้อยกว่าตน ทั้งนี้ศาลอุทธรณ์ได้พิจารณาโดยสรุปว่าผู้ร่วมกระทำผิดมีบทบาทและส่วนร่วมในการกระทำผิดน้อยกว่ามนัสฯ และศรศาสตร์ฯ อย่างมาก จึงมีความเห็นไม่รับคำร้อง ศาลอุทธรณ์มิได้ลดโทษให้กับร้อยเอกธรรมนัสฯ แต่อย่างใด

๒๕๓๗ (๑๙๙๔) ศาลแขวงรัฐนิวเซ้าท์เวลส์ได้พิพากษาจำคุกกระผมเป็นเวลา ๖ ปี ต่อมากระผมได้อุทธรณ์คำพิพากษาปรากฏว่าเมื่อเดือนมีนาคม ๒๕๓๘ (๑๙๙๕) ศาลอุทธรณ์แห่งรัฐนิวเซ้าท์เวลส์ได้มีคำพิพากษาให้ลดโทษกระผมลงเหลือ ๔ ปี สำหรับหลักฐานที่เป็นคำพิพากษาของทั้งสองศาลดังกล่าวกระผมได้ทำหนังสือถึงปลัดประทรวงการต่างประเทศตั้งแต่วันที่ ๔ ตุลาคม ๒๕๖๒ ขอให้ประสานงานกับเอกอัครราชทูตไทยประจำออสเตรเลียขอคัดคำพิพากษามาเพื่อชี้แจงต่อคณะกรรมาธิการแล้วแต่ยังไม่ได้รับ ปรากฏตามสำเนาหนังสือที่ กษ ๐๑๐๐/๕๐๖๓ ลงวันที่ ๔ ตุลาคม ๒๕๖๒ สิ่งที่ส่งมาด้วยลำดับที่ (๔)

ภาพที่ 8: คำชี้แจงของร้อยเอกธรรมนัสฯ กรณีการอุทธรณ์

ที่มา: หนังสือขอชี้แจงข้อเท็จจริงเป็นลายลักษณ์อักษร ของร้อยเอก ธรรมนัส พรหมเผ่า ลงวันที่ 12 ธ.ค.2562

ประเด็นระยะเวลาจำคุก

ร้อยเอกธรรมนัสฯ อ้างว่าตนถูกจำคุกอยู่ในเรือนจำประเทศออสเตรเลียเป็นเวลา 8 เดือน รายละเอียดตามภาพที่ 9 ซึ่งในข้อเท็จจริง ศาลชั้นต้นได้พิพากษาลงโทษจำคุกเป็นระยะเวลา 6 ปี โดยกำหนดโทษเป็นระยะเวลาขั้นต่ำ 4 ปีและระยะเวลาห้ามปล่อยตัวอีก 2 ปี ดังนั้นระยะเวลาขั้นต่ำห้ามปล่อยตัว (non parole period) คือ 2 ปี ไม่ใช่ 8 เดือนตามที่กล่าวอ้าง

ในส่วนของการถูกลงโทษ กระผมถูกคุมขังอยู่ในเรือนจำที่ประเทศออสเตรเลียเป็นเวลา ๘ เดือน จากนั้นก็เปลี่ยนเป็นกักกันและออกไปทำงานตามที่ทางการมอบหมายจนได้รับอิสรภาพเมื่อเดือนเมษายน ๒๕๔๐ นับเวลาที่กระผมถูกจับกุมตามข่าวหนังสือพิมพ์ของออสเตรเลียเมื่อวันที่ ๑๖ เมษายน ๒๕๓๖ (๑๙๙๓) เป็นเวลา ๔ ปี เมื่อพ้นโทษแล้วกระผมได้เดินทางกลับประเทศไทยจากนั้นได้ยื่นขอเปลี่ยนชื่อสกุลจากเดิมเป็น “พชร พรหมเผ่า” ปรากฏตามหลักฐานการเปลี่ยนชื่อสกุลสิ่งที่ส่งมาด้วยลำดับที่ (๕) และ (๖)

ภาพที่ 9: คำชี้แจงของร้อยเอกธรรมนัสฯ กรณีระยะเวลาจำคุก

ที่มา: หนังสือขอชี้แจงข้อเท็จจริงเป็นลายลักษณ์อักษร ของร้อยเอก ธรรมนัส พรหมเผ่า ลงวันที่ 12 ธ.ค.2562

ประเด็นการอ้างสัดส่วนโทษตามปริมาณเฮโรอีนตามกฎหมาย Schedule 3 of Controlled Drug of Criminal Code Act

ร้อยเอกธรรมนัสฯ ได้อ้างสัดส่วนของโทษตามปริมาณเฮโรอีนตามกฎหมาย Schedule 3 of Controlled Drug of Criminal Code Act รายละเอียดตามภาพที่ 10 ซึ่งจากการตรวจสอบพบว่า Schedule 3 of Controlled Drug เป็นพิกัดที่ 3 เรื่องยาเสพติดควบคุมที่จำแนกระดับปริมาณยาเสพติดประเภทต่างๆ ไว้ 3 ระดับ กล่าวคือ Commercial Quantity Marketable Quantity และ Trafficable Quantity ซึ่งปรากฏอยู่ในระเบียบประมวลกฎหมายอาญา ปี ค.ศ.2002 หรือในภาษาอังกฤษ (Criminal Code Regulations 2002) รายละเอียดตามภาพที่ 11

ระเบียบประมวลกฎหมายอาญา ปี ค.ศ.2002 ดังกล่าว เป็นการจัดทำขึ้นภายใต้กฎหมาย Criminal Code Act 1995 หรือในภาษาไทย ประมวลกฎหมายอาญาปี ค.ศ. 1995 จัดทำขึ้นครั้งแรกในปี 2002 ตามภาพที่ 12

จากการตรวจสอบพบว่า <u>Criminal Code Act 1995 เริ่มใช้ครั้งแรกเมื่อวันที่ 15 มี.ค. ปี ค.ศ.1995</u> ตามภาพที่ 13 เป็นกฎหมายระดับประเทศ (ระดับสหพันธรัฐ) ใช้บังคับทุกรัฐ จึงเป็นไปไม่ได้ที่ร้อยเอกธรรมนัสฯ จะถูกจับกุมตาม พ.ร.บ.ดังกล่าว และนำไปสู่การอ้างอิงสัดส่วนโทษตามปริมาณยาเสพติด (เฮโรอีน) ตาม Criminal Code Regulations 2002 เนื่องจากร้อยเอกธรรมนัสฯ ถูกจับกุมเมื่อวันที่ 16 เมษายน 1993 และถูกตัดสินจำคุกโดยศาลแขวงรัฐนิวเซาท์เวลส์ในวันที่ 31 มีนาคม 1994

นอกจากนี้<u>ในปี ค.ศ.1995 ยังไม่ได้มีการบัญญัติมาตรา 302 ลงไปใน Criminal Code Act 1995</u> แต่อย่างใด โดยมาตรา 302 ปรากฏครั้งแรกใน กฎหมาย Criminal Code Act 1995 ฉบับที่ประมวลในวันที่ 10 พฤศจิกายน ค.ศ.2005 ตามภาพที่ 14 <u>จึงสามารถสรุปได้ว่าคำโต้แย้งของร้อยเอกธรรมนัสฯ ดังกล่าวข้างต้นเป็นการอ้างอิงกฎหมายไม่ถูกต้องเนื่องจากเป็นกฎหมายที่ออกมาภายหลังจากที่ร้อยเอกธรรมนัสฯ ถูกจับกุมข้อหาเกี่ยวกับการนำเข้าเฮโรอีนตามข้อเท็จจริงที่ปรากฏ</u>

๒.๑ ตามกฎหมายของประเทศออสเตรเลียการมีเฮโรอีนไว้ในครอบครองเกิน ๑.๕ กิโลกรัม ถือเป็นปริมาณเพื่อการธุรกิจ (Commercial Quantity) จะมีโทษถึงจำคุกตลอดชีวิต (ไม่มีการกำหนดโทษจำคุกขั้นต่ำ) แต่ถ้ามีเฮโรอีนตั้งแต่ ๒๕๐ กรัมถือเป็นปริมาณเพื่อการค้า (Marketable Quantity) จะมีโทษจำคุกสูงสุด ๒๕ ปี ถ้ามีเกิน ๒ กรัม ถือเป็นปริมาณเพื่อการลอบขนย้าย (Trafficable Quantity) จะมีโทษจำคุกสูงสุด ๑๐ ปี ทั้งนี้ตามมาตรา ๓๐๒ ของ Schedule 3 of Controlled Drug of Criminal Code Act

ภาพที่ 10: การอ้างสัดส่วนโทษตามปริมาณเฮโรอีนตามกฎหมาย Schedule 3 of Controlled Drug of Criminal Code Act ของร้อยเอกธรรมนัสฯ

ที่มา: หนังสือขอชี้แจงข้อเท็จจริงเป็นลายลักษณ์อักษร ของร้อยเอก ธรรมนัส พรหมเผ่า ลงวันที่ 12 ธ.ค.2562

Criminal Code Regulations 2002

- F2017C01068
No longer in force
View Series

DETAILS EXPAND

TABLE OF CONTENTS. Expand All | Collapse All

Schedule 3—Controlled drugs

Note: See regulation 5A.

Controlled drugs and quantities

Item	Column 1	Column 2	Column 3	Column 4
	Controlled drug	Commercial quantity (kilograms)	Marketable quantity (grams)	Trafficable quantity (grams)
1	Acetorphine	2.0	250.0	2.0
2	Acetyl-alpha-methylfentanyl	0.005	2.5	0.005
3	4-Acetoxy-N, N-dimethyltryptamine (4-AcO-DMT)	2.0	250.0	2.0
4	4-Acetoxy-N-methyl-N-ethyltryptamine (4-AcO-MET)	2.0	250.0	2.0
5	Acetylcodeine	2.0	250.0	2.0
6	Acetyldihydrocodeine	2.0	250.0	2.0
7	Acetylmethadol	2.0	250.0	2.0
8	Allylprodine	2.0	250.0	2.0
9	Alphacetylmethadol	10.0	5,000.0	10.0
10	Alphameprodine	0.2	100.0	0.2
11	Alphamethadol	0.2	100.0	0.2
12	alpha-Methylfentanyl	0.005	2.5	0.005
13	alpha-Methylthiofentanyl	0.005	2.5	0.005

ภาพที่ 11: พิกัดที่ 3 เรื่องยาเสพติดควบคุมตามระเบียบประมวลกฎหมายอาญา ปี ค.ศ.2002

ที่มา: NSW Parliamentary Counsel's Office (สำนักงานที่ปรึกษารัฐสภานิวเซาท์เวลส์) จาก https://www.legislation.gov.au/Details/F2017C01068/Html/Text

Home > Legislative Instruments > No longer in force >

Details: F2017C01068

Criminal Code Regulations 2002

- F2017C01068

No longer in force

View Series

DETAILS EXPAND

TABLE OF CONTENTS. Expand All | Collapse All

AUSTRALIA

Criminal Code Regulations 2002

Statutory Rules No. 67, 2002

made under the

Criminal Code Act 1995

ภาพที่ 12: ระเบียบประมวลกฎหมายอาญา ปี ค.ศ.2002 ซึ่งจัดทำขึ้นภายใต้กฎหมาย Criminal Code Act 1995 ที่มา: NSW Parliamentary Counsel's Office (สำนักงานที่ปรึกษารัฐสภานิวเซาท์เวลส์) จาก https://www.legislation.gov.au/Details/F2017C01068/Html/Text

Australian Government

Federal Register of Legislation

Home

What's new

Constitution

> Acts

> Legislative instruments

> Notifiable instruments

> Gazettes

> Bills

> Other

Home > Acts > In force > Series: C2004A04868

Criminal Code Act 1995

Series

In force

Act No. 12 of 1995

Administered by: Attorney-General's

Unincorporated Amendments

Amendments that never commenced

Date of Assent 15 Mar 1995

15 มี.ค. 1995 มีผลใช้บังคับ

DETAILS COLLAPSE

Compilations Principal + A

Displayed here are links to comp

Compilations

1 2 3 4

Title

Criminal Code Act 1995 *Latest*

Criminal Code Act 1995 *Superseded*

Criminal Code Act 1995 *Superseded*

ภาพที่ 13: วันที่กฎหมาย Criminal Code Act 1995 มีผลใช้บังคับ (ในวันที่ 15 มี.ค.1995)

ที่มา NSW Parliamentary Counsel's Office (สำนักงานที่ปรึกษารัฐสภานิวเซาท์เวลส์) จาก https://www.legislation.gov.au/Series/C2004A04868



Criminal Code Act 1995

Act No. 12 of 1995 as amended

This compilation was prepared on 10 November 2005
taking into account amendments up to Act No. 129 of 2005

Section 3AA ceased to have effect and is taken to have been repealed on the day specified in subsection 2.2(2) of the *Criminal Code*

The text of any of those amendments not in force on that date is appended in the Notes section

The operation of amendments that have been incorporated may be affected by application provisions that are set out in the Notes section

Prepared by the Office of Legislative Drafting and Publishing, Attorney-General's Department, Canberra

Contents

ภาพที่ 14: กฎหมาย Criminal Code Act 1995 ฉบับประมวล ในวันที่ 10 พฤศจิกายน ค.ศ.2005 ซึ่งปรากฏมาตรา 302 ครั้งแรก

ที่มา: NSW Parliamentary Counsel’s Office (สำนักงานที่ปรึกษารัฐสภานิวเซาท์เวลส์) จาก https://www.legislation.gov.au/Details/C2005C00658

ประเด็นเจ้าหน้าที่ออสเตรเลียมิได้ดำเนินคดีร้อยเอกธรรมนัสฯ ในข้อหาครอบครองเพื่อจำหน่ายยาเสพติดตามกฎหมาย Crimes Act 1914

ร้อยเอกธรรมนัสฯ อ้างว่า เจ้าหน้าที่เชื่อว่าร้อยเอกธรรมนัสฯ ไม่น่าจะมีส่วนเกี่ยวข้องกับการขนย้ายหรือครอบครองเฮโรอีน จึงมิได้ดำเนินคดีในข้อหาครอบครองเพื่อจำหน่ายยาเสพติดตามกฎหมาย Crimes Act 1914 ตามภาพที่ 15

> ผลการสอบสวนเจ้าหน้าที่เชื่อว่ากระผมไม่น่าจะมีส่วนเกี่ยวข้องกับการขนย้ายหรือครอบครองเฮโรอีน จำนวนดังกล่าวเพื่อจำหน่ายเพราะกระผมเพิ่งเดินทางมาถึงและกระเป๋าที่ค้นพบยาเสพติดก็มิได้เป็นกระเป๋าที่กระผมนำติดตัวมาจึงมิได้ดำเนินคดีกับกระผมในข้อหาครอบครองเพื่อจำหน่ายยาเสพติดตาม Crimes Act 1914 ซึ่งเป็นกฎหมายที่ใช้บังคับกับทุกรัฐในประเทศออสเตรเลีย แต่เจ้าหน้าที่เชื่อว่ากระผมน่าจะรู้ว่านายศร

ภาพที่ 15: การอ้างว่าเจ้าหน้าที่ออสเตรเลียมิได้ดำเนินคดีร้อยเอกธรรมนัสฯ ในข้อหาครอบครองเพื่อจำหน่ายยาเสพติดตาม กฎหมาย Crimes Act 1914
ที่มา: หนังสือขอชี้แจงข้อเท็จจริงเป็นลายลักษณ์อักษร ของร้อยเอก ธรรมนัส พรหมเผ่า ลงวันที่ 12 ธ.ค.2562

จากการตรวจสอบพบว่า Crimes Act 1914 เป็นกฎหมายระดับประเทศ (ระดับสหพันธรัฐ: Federal) ใช้บังคับทุกรัฐ โดยในช่วงที่ร้อยเอกธรรมนัสฯ ถูกจับกุมในปี ค.ศ.1993 และถูกพิพากษาให้จำคุกในปี ค.ศ. 1994 กฎหมาย Crimes Act 1914 มีบทบัญญัติความผิดเกี่ยวกับยาเสพติดที่มีเนื้อหาเหมือนกัน โดยเป็นบทบัญญัติความผิดเกี่ยวกับ เงื่อนไขที่ศาลสามารถกำหนดโทษให้แก่ผู้กระทำผิดเกี่ยวกับยาเสพติด คำสั่งของรัฐเกี่ยวกับหนังสือเดินทาง และ การกระทำให้สารเสพติดถูกจัดส่งทางไปรษณีย์ ตามมาตรา 22 มาตรา 22A และ มาตรา 85W ซึ่งกฎหมาย Crimes Act 1914 ไม่มีบทบัญญัติความผิดเกี่ยวกับข้อหาครอบครองเพื่อจำหน่ายยาเสพติด ดังนั้นจึงสรุปได้ว่าข้ออ้างของร้อยเอกธรรมนัสฯ จึงไม่ได้ตั้งอยู่บนข้อเท็จจริง และกฎหมายที่เกี่ยวข้อง รายละเอียดของบทบัญญัติความผิดตามกฎหมาย Crimes Act 1914 ในช่วง ค.ศ.1993-1994 มีรายละเอียดดังนี้

มาตรา 22 พ.ร.บ.อาญา 1914 (ภาพที่ 16)

เงื่อนไขที่ศาลสามารถกำหนดโทษให้แก่ผู้กระทำผิดบางกรณี

(a) ฐานความผิดที่มีต่อกฎหมายเครือจักรภพ (Commonwealth ของออสเตรเลีย) หรืออาณาเขต, เป็นฐานความผิดที่เป็นความผิดเกี่ยวกับยาเสพติดที่ร้ายแรง; หรือ ....

ศาลสามารถ ในเวลาเดียวกัน หรือภายหลัง สั่งให้ผู้กระทำผิดดังกล่าวปฏิบัติตามเงื่อนไขทั้งหมด หรือบางข้อดังต่อไปนี้

(c) ให้อยู่ในอาณาเขตประเทศออสเตรเลีย;

(d) ให้ระงับการขอ หรือได้รับหนังสือเดินทางประเทศออสเตรเลีย;

(e) ส่งมอบหนังสือเดินทางประเทศออสเตรเลียทุกเล่มที่ถือไว้โดยผู้กระทำผิดดังกล่าว

CRIMES ACT 1914 - SECT 22
Conditions etc. that a court may impose on certain offenders

SECT

22. (1) Where a court makes a relevant order or passes a relevant sentence in respect of a person charged with, or convicted of:

(a) an offence against a law of the Commonwealth or of a Territory, being a offence that is a serious narcotics offence; or

(b) a prescribed offence against a law of the Commonwealth or of a Territory;

it may, at the same time or at a later time, order the person to do all or any of the following things:

(c) to remain in Australia;

(d) to refrain from applying for, or obtaining, an Australian passport;

(e) to surrender possession of any Australian passport held by the person.

ภาพที่ 16: มาตรา 22 แห่ง พ.ร.บ.อาญา 1914 (Section 22 of Crimes Act 1914) ในช่วงที่มีผลบังคับใช้ระหว่าง 8 ม.ค.1993 ถึง 29 มี.ค.1994 และในช่วง 30 มี.ค.1994 ถึง 4 ก.ค.1994 ที่มีเนื้อหาเหมือนกัน
ที่มา NSW Parliamentary Counsel’s Office (สำนักงานที่ปรึกษารัฐสภานิวเซาท์เวลส์) จาก
https://www.legislation.gov.au/Details/C2004C03159 และ
https://www.legislation.gov.au/Details/C2004C03160

มาตรา 22A พ.ร.บ.อาญา 1914 (ภาพที่ 17)
คำสั่งของรัฐเกี่ยวกับหนังสือเดินทาง

22A. (1) หาก, ภายใต้กฎหมายของรัฐ, ศาลมีคำสั่งให้บุคคลที่ถูกกล่าวหา หรือกระทำความผิดตาม:

(a) ความผิดเกี่ยวกับยาเสพติดร้ายแรงต่อกฎหมายของรัฐ; หรือ .....

ส่งมอบหนังสือเดินทางประเทศออสเตรเลียที่อยู่ในครอบครองเล่มใดเล่มหนึ่ง, บุคคลนั้นจะต้องส่งมอบหนังสือเดินทางให้กับนายทะเบียน หรือเจ้าหน้าที่ที่เกี่ยวข้องของศาลเพื่อให้สามารถดำเนินการได้ตามกฎหมาย

"ความผิดเกี่ยวกับยาเสพติดร้ายแรง" มีความหมายเดียวกับมาตรา 7 แห่ง พรบ.วิธีพิจารณาความอาญา 1987

CRIMES ACT 1914 - SECT 22A
State orders relating to passports

SECT

22A. (1) If, under a law of a State, a court makes an order requiring a person charged with, or convicted of:

(a) a serious narcotics offence against a law of that State; or

(b) such other serious offence against a law of that State as is specified in the first-mentioned law;

to surrender possession of any Australian passport held by the person, the person must surrender the passport to the Registrar, or other appropriate officer, of the court to be dealt with in accordance with that law.

(2) In this section:

"serious narcotics offence" has the same meaning as in section 7 of the Proceeds of Crime Act 1987.

ภาพที่ 17: มาตรา 22A แห่ง พ.ร.บ.อาญา 1914 (Section 22 of Crimes Act 1914) ในช่วงที่มีผลบังคับใช้ระหว่าง 8 ม.ค.1993 ถึง 29 มี.ค.1994 และในช่วง 30 มี.ค.1994 ถึง 4 ก.ค.1994 ที่มีเนื้อหาเหมือนกัน
ที่มา NSW Parliamentary Counsel's Office (สำนักงานที่ปรึกษารัฐสภานิวเซาท์เวลส์) จาก
https://www.legislation.gov.au/Details/C2004C03159 และ
https://www.legislation.gov.au/Details/C2004C03160

มาตรา 85W พ.ร.บ.อาญา 1914 (ภาพที่ 18)
การกระทำให้สารเสพติดถูกจัดส่งทางไปรษณีย์

85W. (1) บุคคลจะไม่ดำเนินการ, โดยปราศจากหน้าที่ตามกฎหมาย หรือเหตุผล, โดยเจตนา หรือโดยอุกอาจ กระทำให้มีการจัดส่งพัสดุทางไปรษณีย์ที่ประกอบไปด้วย ห่อหุ้ม หรือบรรจุ, สารเสพติด (ตามสั่งแพทย์) ภายใต้ความหมายตาม พ.ร.บ.ศุลกากร 1901
โทษ: จำคุก 2 ปี

CRIMES ACT 1914 - SECT 85W
Causing narcotic substances to be carried by post

SECT

85W. (1) A person shall not, without lawful authority or excuse, knowingly or recklessly cause to be carried by post an article that consists of, encloses or contains a prescribed narcotic substance within the meaning of th Customs Act 1901.

Penalty: Imprisonment for 2 years.

(2) Where an act constitutes an offence against a law of a State or Territory, the validity of the law is not affected merely because the act als constitutes an offence against subsection (1).

ภาพที่ 18: มาตรา 85W แห่ง พ.ร.บ.อาญา 1914 (Section 22 of Crimes Act 1914) ในช่วง 8 ม.ค.1993 ถึง 29 มี.ค.1994 และในช่วง 30 มี.ค.1994 ถึง 4 ก.ค.1994 ที่มีเนื้อหาเหมือนกัน
ที่มา NSW Parliamentary Counsel's Office (สำนักงานที่ปรึกษารัฐสภานิวเซาท์เวลส์) จาก
https://www.legislation.gov.au/Details/C2004C03159 และ
https://www.legislation.gov.au/Details/C2004C03160

สรุป

ร้อยเอกธรรมนัส พรหมเผ่า (ในขณะนั้นมีชื่อว่ามนัส โบพรหม) ได้รับสารภาพว่าได้เจตนาเข้าเกี่ยวข้องกับการนำเข้าเฮโรอีนในปริมาณสำหรับการค้า ข้อเท็จจริงปรากฏตามคำพิพากษาศาลอุทธรณ์รัฐนิวเซาท์เวลส์ ประเทศออสเตรเลีย เลขที่ 60449/94 และ 60434/94 ถูกพิพากษาลงโทษจำคุกเป็นระยะเวลา 6 ปี โดยกำหนดโทษเป็นระยะเวลาขั้นต่ำ 4 ปีและระยะเวลาห้ามปล่อยตัวอีก 2 ปี ทั้งนี้ได้ให้ความช่วยเหลือแก่ทางการ ผู้พิพากษาจึงได้พิจารณาลดโทษจากโทษจำคุกรวม 8 ปี ซึ่งเป็นฐานความผิดเดียวกับมาตรา 15 ของพระราชบัญญัติยาเสพติดให้โทษ พ.ศ. 2522 ของประเทศไทย

ร้อยเอกธรรมนัสฯ ได้มีคำชี้แจงเป็นลายลักษณ์อักษร ตามหนังสือของร้อยเอก ธรรมนัส พรหมเผ่า ลงวันที่ 12 ธ.ค.2562 อ้างว่าตนกระทำผิดในข้อหาปกปิดการกระทำความผิดที่มีข้อกล่าวหาร้ายแรง (Concealing serious indictable offence) ซึ่งเป็นกฎหมายเฉพาะของออสเตรเลีย โดยอ้างกฎหมายของออสเตรเลียต่างๆ กล่าวคือ กฎหมาย Crimes Act 1900 กฎหมาย Criminal Code Act 1995 และ Crimes Act 1914

อย่างไรก็ดี ตามที่ได้ตรวจสอบข้างต้นปรากฏว่า การอ้างกฎหมายทั้งสามฉบับดังกล่าวเป็นการอ้างกฎหมายที่มีบทบัญญัติฐานความผิดไม่ตรงกับข้อเท็จจริง และกฎหมายบางฉบับเริ่มบังคับใช้ภายหลังจากที่ร้อยเอกธรรมนัสฯ ได้ถูกจับกุมและถูกพิพากษาเรียบร้อยแล้ว